1.. Papel en [illegible] [illegible] [illegible] Granada [illegible]
Tambien [illegible] [illegible] de [illegible] [illegible] D. [illegible] Granada [illegible]
2.. Consulta al [illegible] de España D. Balthasar Moreno [illegible] de [illegible]
3.. Papel [illegible] por D. Bernardo de [illegible] en el pleito con D.ª [illegible] Navarrete sobre tutela, Granada [illegible]
4.. Ydem p. D. Juan Ferñz. de Sandoval y D.ª Ysabel de Orozco en el pleito con el Fiscal Ecco. de Granada
y D.ª Ysabel de la Canta sobre nulidad de matrimonio.
5.. Ydem por Alonso de Alvaro y Valenzuela en el pleito con D.ª Beatriz [illegible] sobre id.
6.. Ydem por D. Juan de Menchaca contra el Fiscal ecco. de Granada y D.ª Margarita de Ribera [illegible]
Granada - 1632 - y la decision.
7.. Ydem por D. Pedro Messia de Chavez en el pleito con D. Diego Messia de [illegible] y [illegible]
cion de Mayorazgo - Granada - 1626
8.. Ydem p. D. Juan [illegible] de Moscoso y [illegible] en el id. con D. Fran.co de Mora, sobre id. de un Patron[illegible]
Granada 1632.
9.. Ydem p. el Lic.do Diego Valverde en el id. con el Juzgado Ecco. de Malaga [illegible] despojo de Oficio
Granada - 1631
10.. Por el D.r Frey Juan Camacho de Morales [illegible] sucesion futura de la Vicaria de Marto[illegible]
11.. Decisio S. Rotæ Rom. coram R. P. D. Peutingero in causa Hispalen. juris conveniendi [illegible]
12.. Por los Curas de Sevilla y su Arzobispado [illegible] la anterior.
13.. Recurso de fuerza p. el D.r D. Andres de la Gama [illegible] en el pleito con el Cura y Beneficiados de la [illegible]
de S. Gines de Madrid sobre privilegios
14.. [illegible] juridica al Rey Felipe IV. [illegible] lo mismo.
15.. Bula del Papa Urbano 8º a Phelipe 3º [illegible] subsidio, en latin y Castellano.
16.. Papel [illegible] en favor de la Orden de la Merced [illegible] la percepcion de legados y limosnas para la redencion de
Cautivos.
17.. Ydem p. el Dean y Cabildo de Sevilla, [illegible] Recurso de fuerza.
18.. Ydem por Juan de Almaraz con el [illegible] de la [illegible] de Nuestra [illegible] de [illegible]
19.. Ydem p. Fr. Thomas Muñoz, [illegible] de la Universidad de [illegible] en el pleito con el [illegible] y Beneficiados [illegible]
Granada - 1625
20.. Ydem por D. Francisco de Avila en el [illegible] Seminario de Granada sobre nulidad de profesion
Granada - 1627

21. Alegato por Sebastian [illegible] en el pleito con los Albaceas de [illegible] [illegible] por [illegible]

22. Idem p. el D. [illegible] de la Peña con la Iglesia Colegial de Lerma, en [illegible] de [illegible] [illegible]

23. Idem por el Venm. Luis [illegible] de la Compañia de Jesus en el pleito con D. Luis de [illegible] en [illegible] de embargo.

24. Responsio [illegible] Mauritii Gibaldi super informationem de [illegible] [illegible]

25. Decisio S. Rotæ Romanæ in Causam [illegible] [illegible] Roma - 16[illegible]

26. Informacion en [illegible] hecha por D. Francisco de la Cueva y Silva [illegible] [illegible] [illegible]

27. [illegible] [illegible] [illegible] 16[illegible]

28. [illegible] del Cabildo de Sevilla contra D. [illegible] [illegible] [illegible]

29. [illegible] D. [illegible] sobre la [illegible] de [illegible]

30. [illegible] Patronato de [illegible] en España.

31. Sobre el [illegible] de [illegible] de Jesus.

32. [illegible] del Arzobispo de [illegible] contra el Patronato [illegible]

33. [illegible] Arzobispo y Cabildo de [illegible] en el pleito con los [illegible]

34. Idem [illegible] y Hospital de [illegible]

35. [illegible]

36. [illegible] y Cedulas sobre lo mismo.

37. [illegible] en favor del [illegible] contra el [illegible] de [illegible]

38. [illegible] contra el [illegible] de lo mismo.

39. [illegible] D. [illegible] con el Cabildo de Sevilla [illegible]

40. [illegible] D. [illegible] Roma

41. [illegible] D. [illegible] [illegible] [illegible]

42. [illegible] en el Arzobispado [illegible]

43. [illegible] del Cabildo [illegible] contra la anterior peticion.

44. [illegible] el [illegible]

45. [illegible] Relatores [illegible]

46. [illegible] de Diezmos y [illegible]

47. [illegible] [illegible] [illegible]

Sobre ... auiendo depositado el Juez Ecl.° a la muger antes que huviese pleito de matrimonio de nulidad ...



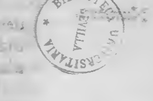


P O R

EL GOVER-
NADOR Y PROVISOR
deste Arçobiſpado de Granada, y doña Tereſa Ramiro, Zerõ, y Zambrana.

EN EL PLEYTO

Con don Iacinto Varon, vezinos deſta dicha ciudad.



En Granada en caſa de Franciſco Heylan Impreſſor de la Real Chancilleria. Año de 1631.

Numer.1. RETENDE la parte contraria, que v. m. y estos señores declaren, que el dicho Gouernador haze fuerça en auer puesto en deposito a la dicha doña Teresa; y en no mandarla restituyr a poder del dicho don Iacinto. Funda su pretension en dezir, que auiẽdose desposado el susodicho por palabras de presente con la dicha doña Teresa, y auiendo la traduzido a su casa, y estando cohabitando con ella; no pudo el dicho Gouernador sin preuio conocimiento de causa priuarle de la possession que tenia de la dicha su muger: y que assi siendo como fue despojado de hecho, ha de ser restituydo ante todas cosas; sin que la dicha doña Teresa sea oyda en razon de sus pretensiones antes que se haga la dicha restitució, iuxta textum in *cap. conquerente. 7. de restit. spoliat.* cum vulgatis.

Numer.2. Verum his non obstantibus, la verdad es, que el dicho Gouernador no ha hecho ni haze fuerça alguna, y que ha procedido y procede juridicamente, assi en auer puesto en deposito a la dicha doña Teresa, como en no restituyrla.

Lo primero, porque la dicha doña Teresa tiene puesta demanda de nulidad de matrimonio al dicho don Jacinto: por ser como es el susodicho naturalmente impotente, y no capaz para conocerla carnalmente, y consumar el dicho matrimonio. Y aunque parece, que el dicho deposito se hizo antes de poner la demãda, la causa fue muy justa: porque si la dicha doña Teresa estuuiera en la casa y poder del dicho su marido; no le diera lugar a que pusiera la demanda, ni a que diera poder para ello: porque como es niña de tan poca edad, que aun no ha cumplido doze años y medio, mal pudiera reclamar y pedir su justicia contra el dicho don Iacinto estando en su casa, donde todos los demas que en ella habitan son de la parte del susodicho, su padre, madre, y hermanos, tan interessados todos en que no se sigua este pleyto, como lo han mostrado: y lo dan a entender las afectadas diligencias que hazen para impedir la prosecucion del; y las que hizieron para que se contraxesse el dicho asserto matrimonio; con tanta prisa y violenta celeridad, que procuraron se hiziesse como se hizo sin preceder las ordinarias amonestaciones. Y despues teniendo los susodichos noticia de la impotencia natural del dicho dõ Jacinto; y por esta causa temiendose de que la dicha doña Teresa le pusiesse esta demanda, la zelauan con tãto cuydado, que

no

no le dauan lugar a que hablasse con sus deudos ; ni con otra persona alguna; sino era en presencia del dicho don Iacinto, o de su padre, o madre: hasta que Francisco de Quuadros cuñado de la dicha doña Teresa teniendo noticia desto, dio auiso dello al dicho Gouernador por peticion que ante el presentò: el qual mandò, que la sacassen de casa del dicho don Iacinto, y puesta en su libertad se le recibiesse su declaracion. Hizose assi, y la susodicha declarò como el matrimonio no estaua consumado: y que aunque muchas vezes auia procurado el dicho don Iacinto conocerla carnalmente, no auia podido por su natural defecto de potencia. Pidio assimismo al dicho Gouernador la pusiesse en lugar seguro, donde libremẽte pudiesse seguir este pleyto: porque temia, que si la restituyan a casa del dicho don Jacinto, no le auian de dar lugar a seguirlo: y demas desto temia, que el dicho don Iacinto por dissimular su defecto, y escusar la nota q̃ del se le seguia, y por no restituyr la dote, auia de corromperla violentamente con los dedos, ò con otro instrumento; como lo auia intentado antes. Vista esta declaracion y pedimiento, mandò el Gouernador depositarla en el Colegio de las donzellas; donde aora està: para que alli sin temor, y con seguridad pudiesse pedir su justicia, y alegar y prouar la nulidad del dicho matrimonio. Conque prudentemente ocurrio a los inconuenientes, e irreparables daños; que verisimilmente se podian temer si no se hiziesse el dicho deposito; atendiendo a lo que dixo Alexandro III. Pontifice Maximo *in cap. cum locum. 14. in fine, de sponsalibus*; ibi: *Quo circa mandamus quatenus puellam, de cuius matrimonio quæstio ventilatur, in domo, in qua eam nihil timere oporteat facias honeste teneri, donec prædicta causa terminata fuerit, &c.* Y Honorio III. *in cap. penult. de probation.* ibi: *Mandamus quatenus eadem puellam ponatis interim in illo monasterio, quod intrauit, vt ibi securè valeat commorari, donec iudiciali sententia quid agi debeat decernatur.* quibus consonat textus *in cap. siue de coniugij 33. quæst. 2.* ibi: *Siue de coniugij fœdere, siue de adulterij crimine iudicium agitandum sit, nulla ratio patitur Theoberga cum Lothario posse inire certamen, nisi prius ad tempus fuerit reddita suæ potestati, & consanguineis proprijs liberè sociata. Itaque etiam locus prouidendus est, in quo nulla vis multitudinis formidetur, nec sit difficile testes producere, vel cæteras personas, quæ tã à sanctis Canonibus, quam à venerandis Romanis legibus in huiusmodi controuersijs requiruntur.* Notat Abbas *in d. cap. cum locum, num. 5.* ibi: *Item nota quod vbi est indagandus animus puellæ super cõtractu matrimonij debet iudex ex officio prouidere vt collocetur in domo,*

mo, in qua nullum metum, nullamque violentiam habeat timere. notant ceteri scribentes *ibidem*, & *in id cap. penult. de probation.* De que se infiere, que no fue injusto despojo el poner en su libertad a la dicha doña Teresa, y depositarla en lugar seguro, donde libremente pudiesse declarar su animo, y pedir su justicia.

Numer. 3. Lo segundo, porque al despojado no se le concede restitucion, sino es prouando la possesion y el despojo. *cap. consultationibus. 10. de officio & potest. judicis deleg. cap. olim. 12. de restit. spoliat.* Thomas Sanchez, *de matrimon. lib. 7. disput. 112. num. 4.* y en nuestro caso no solo no ay prouado possesion del dicho don Jacinto, sino antes constà que no la tuuo. Porque carnaliter non cognouit à la dicha doña Teresa, vt constat ex dicendis *infra n.* Y aunque es question ventilada entre los Doctores an per solam traductionem vxoris ad domum viri, acquiratur viro vxoris possesio, an vero requiratur matrimonij consumatio? la opinion mas cierta y mas comunmente recibida es, que antes de consumarse el matrimonio no se adquiere possesion al marido; y que asi no puede auer verdadero despojo; y por consiguiente no se admite restitucion, aunque de hecho vxor à viro diuertat, vt tenet glossa *in cap. ex trãsmissa. 6. de restitut. spoliat.* verbo, *& ab eo.* ibi: *& sic patet, quod duo debet probare, qui petit restitutionem: videlicet legitimam desponsationem verè vel præsumptiuè, & carnalem copulam.* Sequitur Hostiensis, Ancharranus, Innocentius, Vincentius, Joannes Andreas, Antonius de Butrio, Cardinalis, Baldus, Felinus, Alexãder de Neuo, Ripa, Barbatia, Paulus Castrensis, & Hippolytus Riminaldus in locis relatis á Thoma Sanchez, *dict. lib. 7. disput. 112. num. 6.* Y expressamente se prueua esta opinion, *ex d. cap. ex transmissa. de restitut. spoliat.* Donde el Summo Pontifice Alexandro III. siendo consultado sobre si auia de ser restituyda a su marido vna muger, q̃ de hecho se auia apartado del: Respõde. *Si vobis cõstiterit, quod præfata mulier prædicto militi legitimè despõsata fuisset, & ab eo cognita ipsam ei restitui faciatis.* dõde son de ponderar aquellas palabras: *& ab eo cognita*: que claramente denotan ser necessario, que aya auido copula carnal, para que se admita restitucion, y para este intento las ponderã los Doctores proximè citati.

Numer. 4. Y aunque Thomas Sanchez, *d. lib. 7. disput. 112. num.* 8. sigue diferente opinion, y defiende, que en tal caso si bien no se haze plena restitucion videlicet quo ad habitationem & copulam; attamen fit restitutio, quo ad solam cohabitationem, & alia ministeria inter coniuges mutuo debita præter copulã; y con-

con esta distincion concilia el texto *in cap. ex parte. 14. de restit. spol.* con el texto *in d. cap. ex transmissa.* diziendo, que el *cap. ex transmissa.* quatenus negat restitutionem non præcedente copula, loquitur de plena restitutione. La verdad es, que esta interpretacion es diuinatoria; sin que aya palabra alguna en aquel texto, de donde se pueda colegir: antes la comun de los Doctores lo entiende generalmente, vt nulla restitutio fiat, si vxor á viro diuertat ante copulam. ita Baldus *ibidem num. 7.* & *in cap. penult. de probat. num. 5.* ibi: *Opp. ista puella spoliauit maritum sua præsentia & conuersatione: ergo maritus debet restitui ante omnia. Sol. Præsentia, & conuersatio, & reliquus famulatus sunt quædã extrinseca, & ambages, nec per hoc vxor spoliat maritum, sed ipsam: sed quando est carnaliter copulata, tunc dicitur spoliare se ipsam, & procederet oppositio. Nam antequam vir cognouerit eam, non est spoliatus vir possessione finalis causæ matrimonij: postea sic, vt l. 1. §. penultim. de iust. & iure. Vndè conclude quod spoliatus possessione finalis causæ, dicitur spoliatus re: secus si est spoliatus quibusdam præludijs. Et ideo si vir petit se restitui ad oscula, non procedit petitio; vt supra de restit. spoliat. cap. ex transmissa.* Lo mismo dize Felino *in d. cap. penult. de probat. num. 3.* Innocen. *in d. cap. ex parte. de rest. spol. num. 4.* Cardinalis Zabarel. *num. 5. opposit. 1.* Joannes Andreas, *n. 6. et 8.* qui expressè tradunt, quod quando mulier á viro diuertit ante copulam, non datur viro remedium possessorium ad eã recuperandam; sino que podra pedirla per iudicis officium, o por reivindicacion, contra la qual se podra oponer la excepcion de nulidad de matrimonio, pulchrè Zabarela *d. n. 5.* ibi: *Et in hoc Innocentius recitat opiniones tandem dicens, quod petens restitutionem coniugis, debet probare aliquod genus sponsaliorum interuenisse, & matrimonium consummatum: quia si non interueniat consummatio, licet sponsa posit peti officio iudicis, vel vindicari, quo casu admittetur exceptio concernens titulum, puta nullitatem coniugij, de ordin. cogn. cap. 1. non tamen potest peti restitutio; quia petens non habuit possessionem coniugij.* Et supra dicti Doctores asserunt, quod si mulier á viro diuertat ante copulam, & aliquam matrimonij nullitatem alleget, est sequestro deponenda, donec causa terminetur. Y esta es la mas comun opinion de los Autores del derecho Canonico; vt constat ex proximè relatis, & alijs congestis á Thoma Sanchez, *d. disput. 112. n. 6.*

Y siendo como es esta opinion tan comun y tan prouable (como lo confiessa el mismo Thomas Sanchez defensor de la contraria *d. disput. 112. n. 8.*) bien pudo el Gouernador seguirla Numer. 5.

 con

con los juyzios de tantos y tan graues Doctores como he referido: con que no se puede dezir, que haze fuerça en retener el dicho deposito: pues se funda en la opinion mas cierta y mas comun: siendo assi, que bastaua que esta opinion fuesse prouable, o tan comun como la contraria, para que se declarasse que no hazia fuerça, vt post plures alios tradit Salgado *de Regia protectione, 1. par. cap. 2. §. 3. num. 26.* ibi: *Vtraque tamen opinio probabilis sit, vel æquè communis, tunc cum iudex Ecclesiasticus possit quam maluerit, licitè eligere propter dubium existens, & authoritatem Doctorum vnamquamque tenentium, &c.* Et inferius, *nu. 27.* ibi: *Quare hoc casu præcisè, & necessariò tenetur Senatus eidem opinioni per iudicem Ecclesiasticum electæ inhærere: quoniam nullo modo potest de iniquitate redargui.* Punto muy digno de considerar en esta materia de fuerças.

Numer. 6. Lo tercero no obsta dezir, que tratandose de nulidad de matrimonio por razon de impotencia, no se puede declarar por nulo el matrimonio hasta que ayan passado tres años de cohabitacion y experiencia; mayormente negādo como niega don Jacinto la dicha impotencia, iuxta textum *in cap. laudabilem. 5. de frigidis & maleficiatis*, iuncto *cap. 1. eodem tit.* y que assi es preciso, que la dicha doña Teresa aya de boluer a cohabitar con el dicho su marido antes que el pleyto se determine.

Numer. 7. A que respondo, que quando la muger pone demanda de nulidad propter viri frigiditatem; no siempre se espera que passe el triennio de cohabitacion: quinimo si frigidas & naturalis impotentia probari potuerit per signa necessario & euidenter concludentia, vel verosimiliter euidentia; matrimonium statim dissoluetur nulla expectata mora; como consta del mismo texto, *in dict. cap. laudabilem*, ibi: *Vt à tempore celebrati coniugij, si frigiditas prius probari non posset, cohabitent per triennium.* De manera que la cohabitacion del triennio se requiere quando frigiditas prius probari non potest: pero si se prouasse, cosa clara es que no es necessaria esta cohabitacion, notat Abbas, *in d. cap. laudabilem, nu. 2.* & cęteri ordinarij *ibidem*, Dom. Couarr. *in tractatu de frigidis & maleficiatis, q. 4. vers. Primum.* latè Thomas Sanchez, *d. lib. 7. disput. 107. à nu.* 3. vbi quæ sint hęc signa latè explicat *à n. 5. vsque ad 8.*

Numer. 8. Vndè fit, que siendo assi, que doña Teresa alega no estar cō sumado el matrimonio (y está prouado con la declaraciō de las matronas) y assimismo alega la impotencia natural de dō Iacinto; es forçoso que se reciba informacion, y se hagan las

dili-

diligencias segun derecho necessarias para su aueriguacion; y que vistas por el Iuez Eclesiastico, determine, y aya sentēcia, o declarando el matrimonio por valido, o por nulo, o mandando que cohabiten los tres años: que qualquiera destas tres cosas podra determinar, segun q̃ lo que resultare de las prouanças: y mientras esto no estuuiere determinado por sentencia, no es precisa la cohabitacion triennal: porque puede ser [y segun lo que oy está aueriguado en la sumaria; verisimilmente se puede entender] que el matrimonio se dara por nulo nulla expectata mora.

Sin que sea de consideraciō el dezir, que esto procede quā do vterque coniux fatetur impotentiam: secus autem quando [como en nuestro caso] mulier fatetur, vir vero negat impotentiam; tunc enim viro neganti potius creditur *cap. 1. versic. illa autem, de frigidis & malefic.* & ideo mulier non auditur, nisi transacto triennio: vt tradunt Innocent. Abbas, & alij *in d. cap. laudabilem, num. 1.* Porque respondo, que quando la confesion de la muger está ayudada con la deposicion de matronas, que auiendola visto, y hecho las diligencias necessarias, deponen, que esta donzella, & á viro non cognitam; como lo han depuesto dos matronas en el caso presente: tunc potius creditur vxori, quam viro, vt constat ex textu *in cap. proposuisti. 4. de probationib.* & post plures, quos refert, id tenet Thomas Sanchez, *d. lib. 7. disput. 109. num. 6.* ibi: *Secundo temperanda est conclusio, nisi vxor per aspectum probet se non cognitam à viro; vt quia reperitur virgo à matronis illam inspicientibus: tunc enim potius credetur vxori neganti copulam, quam viro affirmanti,* & subiicit *nu. 8.* que en este caso bastan las deposiciones de dos matronas. Numer. 9.

Rursus, que la decision del texto *in d. c. 1. vers. illa autem, de frigid. & malef.* procede quando mulier serò proclamauit: nēpè post annum, au dimidium, vt constat ex eodem textu. vel (secundum strictiorem sententiam) post bimestre, vt tenet Thomas Sanchez, *d. disput. 109. num. 3.* Secus autem erit, quando mulier statim nondum transacto bimestri proclamauit allegans viri frigiditatem, & impotentiam (como en nuestro caso) tunc enim statim audienda est, licèt vir impotentiam neget; & si per rectum iudicium frigiditas probetur; statim dissoluendum est matrimonium; vt apertè colligitur ex *eodē textu* in versic. *Si autem*, ibi: *Si autem statim in ipsa nouitate post mensem, aut duos ad Episcopum, vel eius missum proclamauerit, dicens: Volo esse mater, volo filios procreare, & ideò maritum accepi. Sed vir, quem accepi frigidæ naturæ est, & non potest illa facere; propter quæ* Numer. 10.

illum accepi, si probari potest per rectum iudicium, separari potest is, et illa si vult nubat. quem textum ita explicant Innocent. *in cap. 2. num. 1. vers. tertia pars, de frigid. & malef.* Alexan. de Neuo, *in d. cap. laudabilem, num. 17. casu 3. ad finem, eod. tit.* Thomas Sanchez, *dict. disputat. 109. num. 16.* Donde defiende y prueua, que en este caso prouandose la impotencia per rectum iudicium, aũque la niegue el marido, y diga que ha consumado el matrimonio; se ha de dar por nulo, sin esperar al triennio: y explicando la palaba *rectum iudicium*, dize: *Hoc autem rectum iudicium, vt separari possit non expectato triennio statim matrimonium, quando mulier initio proclamat viro neganti, est quando apparent signa dubia frigiditatis viri, quæ præsumptiuè concludunt, & vxor reperitur virgo, acceditque iuramentum septimæ manus propinquorum.* Por manera que en este caso quando mulier est virgo, & statim proclamat, ni se espera el triennio, ni son menester señales euidentes de impotencia para que se dissuelua el matrimonio. De que se infiere, que en nuestro caso prouandose lo que tiene alegado en su demãda doña Teresa, no sera necessario esperar el triennio. Siendo asi, que proclamò dentro de los dos meses, y consta por la declaracion de matronas, que està donzella. Y asimismo ay examinados ya cinco testigos, que deponen como el mismo don Iacinto extrajudicialmente ha confessado su impotencia, y la traza de manchar las sabanas con la sangre del palomino, y otras cosas, que no son de poca consideraciõ para conocer la justificacion conque procede la demãda que se ha puesto.

Numer. 11. De donde infiero, que en este caso no es menester esperar la plena pubertad de doña Teresa (como contrario se aduirtio en la Sala). Porque tunc solet expectari plena pubertas fœminæ, quando matrimonij dissolutio petitur propter eius arctitudinem: at vero si de dissolutione matrimonij agatur propter viri frigiditatem & impotentiam: tunc plena pubertas viri solet expectari non fœminę. vt tradit latè Thomas Sanchez, *dict. lib. 7. disputat. 104. num. 18.* Y asi supuesto que don Jacinto [de cuius impotentia agitur] ha muchos años que cumpliò los de la plena pubertad; no ay razon alguna para esperar, que doña Teresa llegue a cumplir la dicha edad: quia frustra expectatur euentus, cuius nullus induceretur effectus, *cap. cum contingat, de officio delegati.* Sanchez, *dict. lib. 7. disputat. 107. num. 3.*

Numer. 12. Lo quarto, quando faltassen las razones que se han ponderado, bastaua para denegar la dicha restitucion, el auer ofrecido

do la dicha doña Teresa, y declarado su animo de querer entrarse en Religion, alegando como tiene alegado y prouado, que está donzella, y no consumado el dicho matrimonio: como consta de la declaracion de dos matronas, que assi lo deponen, auiendola visto por mandado del Gouernador, y hecho las diligencias necessarias segun la pericia de su arte, que es el mejor modo de prueua y aueriguacion, que en tales casos se puede hazer, y la que pide el derecho, *cap. penult. de probation.* Thomas Sanchez, *dict. lib. 7. disput. 113. num. 16.* Y assi siendo como es cierto, e innegable, que el vinculo del matrimonio rato no consumado se dissuelue per solemnem religionis professionem alterius coniugum, *cap. desposatam, & cap. decreta legalia. 27. q. 2. cap. 2. cap. ex publico. 7. cap. ex parte tua. 14. de conuersione coniugatorum.* & constat ex Concilio Tridentino, *sess. 24. de matrimonio, canone 6.* & de iure nostro Regio cõsonat textus *in l. 4. ad finem. l. 21. in princ. tit. 1. parti. 4.* Thomas Sanchez *de matrimonio, lib. 2. disput. 18.* Petrus Barbosa, *in Rubrica. 2. par. n. 73. ff. de solut. matrim.* Ioannes Gutierrez, *de matrimonio, cap. 53.* Fr. Basilius Ponze de Leon, *de impedimentis matrimonij, cap. 19.* Y que por esta causa mientras no se ha consumado el matrimonio, puede qualquiera de los contrayentes etiam altero inuito, ab eo discedere, & ad religionem transire, vt constat ex iuribus & Doctoribus proximè relatis. No ay razon alguna para quitarle esta libertad a la dicha doña Teresa, ni para impedirle tan piadosa resolucion, y tan loable desseo: a quien tãto fauorecen los Sagrados Canones, q̃ anathematizan a qualquiera persona que lo impidiere, vt constat *ex Concilio Toletano. 3. c. 10.* cuius verba referuntur *in c. vltim. 32. q. 2.* ibi: *Si quis verò propositum castitatis viduæ vel virginis impedierit: à sancta communione, & à liminibus Ecclesiæ habeatur extraneus.* & ex Concilio Tridentino, *sessione 25. de regularibus, c. 18.* ibi: *Simili quoque anathemati subiicit eos, qui sanctarum virginum, vel aliarum mulierum voluntatem, vel accipiendi, vel voti emittendi, quoquo modo sine iusta causa impedierint.*

De que se infiere, que esta causa sola bastaua, para que doña Teresa no aya de ser restituyda al dicho don Iacinto, por el peligro, y daño irreparable que se puede y deue tener, de que el susodicho la corrompa violentamente; conque se viene a impedir y frustrar su desseo y proposito de entrar en Religiõ. Y este inconueniente es muy digno de considerar segũ su grauedad, ocurriendo a el, y no dando lugar a la restitucion que de contrario se pretende: y assi aunque este huuiera sido ver- Numer. 13.

 dadero

dadero despojo [que no lo fue, vt probauimus *supra*] no se auia de conceder restitucion: quia spoliato non conceditur restitutio, quotiescumque ex ea immineret aliquod periculum, vel damnum irreparabile; vt constat *ex d. cap. ex transmissa. o. in fine. de restitutione spol.* & tradit Bellamera *in d. cap. ex parte. n. 11. illo tit.* Jacobus Cuiac. *in d. c. ex transmissa*, ibi: *Hoc enim casu suspensa cognitione restitutionis mulier est sequestro deponenda apud notæ auctoritatis, & verecundiæ fœminam.* Ant. de Butrio, *in d. cap. ex transmissa. n. 7. & 8.* Abbas, *idem nu. 4.* qui expressè tradūt, quod marito spoliato mulier non est restituenda, si aliquod damnū irreparabile immineat; & mulierem esse sequestro deponendam; dum lis agitatur super matrimonij valore. Y no se puede negar, que en nuestro caso se puede temer algun peligro irreparable si doña Teresa fuesse restituyda a poder del dicho dō Iacinto. Porque se ponia a peligro de que con violencia la corrompiesse: inconueniente a que moralmente es impossible ocurrir si los dos cohabitassen, aunque les pusiessen vna guarda (que fue el arbitrio que propuso en la Sala vno de los Abogados contrarios) pues a la guarda mas cuydadosa aunque tēga los cien ojos de Aagos para velar a todas oras, nunca faltō traza con que adormezerla. Y podriamos vsurpar a nuestro intento lo que dixo Plauto *in Aulularia, actu 3.*

Quos si Argus seruet, qui oculeus totus fuit,
Quem quondam Ioni Iuno custodem addidit,
Is nunquam seruet.

Numer. 14. Este peligro fue el que preuinò Honorio III. *in d. c. penult. de probat.* Donde parece, que vna muger se apartò de su marido, y se entrò en religion: pedia el marido se la restituyessen, dizrēdo, que la auia conocido carnalmente: ella se defendia, alegādo estar donzella, y no consumado el matrimonio, y que assi podia gozar de la facultad que el derecho le concedia para eligir estado de Religion. Dize el texto, que en el interin que el pleyto se sigue, no se la hā de restituyr; sino que ha de estar depositada en el Monesterio donde entrò hasta que la causa se determine: *Mandamus* (ait Summus Pontifex) *quatenus eamdem puellam ponatis interim in illo Monasterio, quod intrauit; vt ibi securè valeat commorari, donec iudiciali sententia quid agi debeat decernatur.* La glossa scholiando este texto en la palabra, *ponatis*, llega a dudar, que razon pudo auer para no restituyr esta muger a su marido: *Sed quare* [dize la glossa] *non restituitur mulier viro suo si habuit possessionem illius? sup. de restit. spol. ex conquestione, &c.* Y responde a esta duda diziendo: *Hoc ideo quia illa dicebat se virgi-*

nem

nem esse, & super hoc induxit mulieres ad probãdam virginitatẽ: quod si verum esset, tenebat Monachatus: vndè non debuit sibi restitui ne corrumperetur, arg. infra, de sponsalib. cum locum. Et est casus iste, qui impedit restitutionem. Vndè ponenda est in eodem Monasterio, quousque plenè constet de causa: ne possit pati aliquam violẽtiam; quia iudex hoc prouidere debet. Por manera, que la razon porque se mandò en la especie deste texto, que la muger no fuesse restituyda al marido; y que se depositasse en lugar seguro; fue por el peligro y daño irreparable, que verisimilmente se podia temer de que la corrompiesse: *ne ab eo corrumperetur*: dize la glossa: & paulo inferius: *ne possit pati aliquam violentiam*. Y claramente lo da a entender el mismo texto en aquellas palabras: *vt ibi securè valeat commorari*. La misma razon ponderò Baldo *ibidem nu. 5. in fine*, ibi: *Item hic ideo non fiebat restitutio; quia inde poterat sequi periculum animæ, & fieri impressio virginitati, vt l. 1. C. de rapta virginum. Et ideo colligitur media via, vt interim nec vir satiet suam concupiscentiam; nec puella habeat liberum volatum: sed stet in monasterio, quod intrauerat tanquam apud tutum sequestrum*, mirè & eleganter Ant. de Butrio, *ibidem num. 8.* ibi: *Oppono secundo, quod ex quo constat de matrimonio, mulier viro restituenda sit; vt in cap. ex parte, cap. ex conquestione, cap. ex transmissa, de restitut. spol. Solutio. Contraria procedunt, quando non prætendit se virginem: hic quando se prætẽdit: & hoc propter timorem ne corrumpatur, illi non est restituenda secundum glossam.* Y de la decision deste texto colige Felino *ibidẽ num. 3.* el estilo que se deue obseruar en practica en semejantes casos: *Et collige practicam* (ait ille) *ex textu secundum ipsum, vt in casu isto pendente lite ante copulam, ne vir prorumpat secundum appetitum, nec mulier habeat liberam voluntatem, ponatur mulier in Monasterio tanquam apud tutum sequestrum.*

Esta es la razon genuina de aquel texto, y la que sigue la comun de los Doctores, y no la que insinua Thomas Sanchez, *d. lib. 7. disp. 112. n. 8.* queriendo dezir, que aquella muger no fue restituyda, porque auia professado. Pues ni alli consta que huuiesse hecho profession: y quando esto constasse, no se colige del texto [ni de los ordinarios que lo explican] que fuesse esta la razon de aquella decision: sino la que hemos ponderado y autorizado con tan graues Doctores: la qual milita generalmente en qualquier caso, que la muger auiẽdose apartado de su marido pretenda entrarse en Religion, alegando y ofreciẽdo informacion de como esta donzella. Tunc enim non est viro restituenda, sed sequestro deponenda, donec iudiciali sententia quid agi debeat decernatur: ne si fortè restituatur, vir eã Numer. 15.

corrum-

corrumpat; & sic Sanctum illud, & pium Religionem ingrediendi votum impediatur. Y este caso comprehendio expressamente Felino, *in dict. cap. pen. num. 3.* ibi: *Ne vir prorumpat secundum appetitum, nec mulier habeat liberam voluntatem.*

Numer. 16. Y Antonio de Butrio, *ibidem notabili 1. num. 2.* colige de la decision de aquel texto, y de su razon de dezir, vna doctrina general y admirable para muchos casos: mayormente para el nuestro. Y dize assi: *Nota primo quod pẽdẽte quæstione matrimoniali super matrimonio, in quo vertitur in dubium de copula, non est uxor viro restituenda, ne confundatur probatio asserentis se non cognitã, per copulam subsecutam.* De donde infiero que como en nuestro caso el potissimo y principal fundamento de las pretẽsiones de doña Teresa consiste en probar que està donzella, assi para el ingresso de la religion, como para la demanda de impotẽcia, que ha puesto a don Iacinto, vendria a exponerse a gran peligro de perder el derecho que tiene en ambas pretensiones, si fuesse restituyda agora a su poder, donde facilmente podra frustrarle su intento corrompiendola con algun instrumento: daño que no se puede reparar: y peligro, a que no se puede obuiar con cauciones, ni con guardas; y assi no ay otro remedio en este caso sino el tenerla depositada en lugar seguro, como en el que agora està: vbi securè valeat commorari, & vbi nullam violentiam possit timere: que es el vnico y total remedio q̃ se puede excogitar: como se ha visto en los textos y Doctores que he ponderado.

Numer. 17. Sin que sea de consideracion el dezir, que no ay que temer el peligro de la copula violenta: supuesto que esta no impide el ingresso de la religion, iuxta probabiliorem sententiã, quã defendunt post alios Sanchez, *dict. lib. 2. disput. 22. num. 6.* Gutierrez, *de matrimonio, d. cap. 54. num. 28.* A que se satisfaze multipliciter. Primò, quia contraria sentẽtia satis probabilis est, nempè sponsam per vim cognitam etiam intra bimestre nõ posse ad religionem transire, vt tenent plures relati à Sanchez, *d. disput. 22. n. 5.* & ideò saltim per talem copulam redderetur dubiũ ac litigiosum ius, quod aliàs mulier habebat certum trãseundi ad religionem: & dubius erit litis euẽtus, fortè enim iudex amplectetur probabilissimam illam sententiam docentem non posse ingredi, vt aduertit Sanchez, *dict. cap. 22. num. 15.* Secundò, quia fortè ex ea copula sequetur proles, ob quam spõsa impedietur religionem ingredi, Sanchez, vbi proximè, *n. 7. & 15.* Tertiò, quia prædicta sententia, quæ asserit sponsam per vim cognitam posse religionem ingredi, procedit quando est

intra

intra bimestre à die contracti coniugij: vt constat ex Thomá Sanchez, & Ioanne Gutierrez in locis supra citatis: at vero si post bimestre copula vi extorta fuerit, nadie ha dudado que el matrimonio queda verdaderamente cõsumado, y que ninguno de los conjuges puede entrar en Religion, ita post plures alios Sanchez, *dict. disput. 22. num. 1.* Gutierr. *dict. cap. 54. num. 26.* y en nuestro caso hã passado ya dos meses. Quartò, que como estos actos y sus circunstancias se prueban tan difficilmẽte; seria muy difficil el probar la violencia; y facil el probar la desloracion y corrupcion: porque esta se puede conocer con euidencia per inspectionem matronarum; y aquella no, sino es con testigos que depongan del mismo acto. Con que vendria a quedar doña Teresa impedida, assi de poder entrar en Religion; como de seguir el pleyto de la impotencia. Porque si pareciera estar corrompida y no se aueriguasse la circũstancia, o el instrumento, quo vsus fuisset vir: matrimonium præsumeretur verè consũmatum, & vir crederetur potens ad copulam.

Menos obsta dezir, que esta resoluciõ y proposito que doña Teresa tiene de entrar en Religion; no es por vocacion Diuina; sino por otros particulares respectos: que fue lo que con mayor cuydado se ponderò en la Sala por la parte cõtraria; sin auer fundamẽto alguno. Porque es temeridad juzgar no piadosamente vna resolucion tan loable, que tiene por si la presumpcion del derecho, que la abona: y aun quando la accion fuera indiferente, se deuia admitir la interpretacion mas benigna: segũ lo dixo el venerable Beda, *in homilijs:* relatus *in cap. 2. de reg. iuris, in Decretalibus:* ibi: *Hoc loco nihil aliud nobis præcipi existimo, nisi vt ea facta, quæ dubium est, quo animo fiant, in meliorem partem interpretemur.* A demas que tenemos vn texto expresso, cuya decision es Remora a los vanos discursos, que en este articulo ha hecho la parte cõtraria, Es el *cap. ex parte, el 2. 14. in ordine, de conuersione coniugatorum:* Donde el Archi Pontifice Innocencio III. dize, que mientras el matrimonio no estuuiere consumado, puede qualquiera de los contrayentes tomar estado de Religion: y que esto no se le deue, ni puede estoruar con pretexto de dezir que es falsa la causa que le mueue a elegir el dicho estado, inquiriendo si lo haze por vocacion Diuino, o por odio del cõsorte, o por otros particulares respectos. Las palabras del texto son estas: *Nos tamen nollentes à prædecessorum nostrorum vestigijs declinare, qui respondere consulti, ante quam matrimonium sit per carnalem copulam consummatum, licere alteri cõ-*

D *iugum*

Numer. 18.

Numer. 19.

Es Remora a los vanos

Numer. 20.

iugum reliquo in consulto ad Religionem transire; ita quod reliquus ex tunc legitimè posterit alteri copulari: hoc ipsum tibi consulimus obseruandum in articulo prænotato: quamuis falsa sit causa, per quam ad successionem veli prædicta mulier est inducta; cum sine qualibet tali causa id ipsum Religionis obtētu facere potuisset. Y lo aduirtio alli la glos. verbo, *Falsa sit causa*, ibi: *Et ita non consideratur quæ fuerit causa impulsiua.*

Numer. 19. Y no es menos de ponderar para nuestro intento la decision del texto, *in cap. ex publico. 7. de conuers. coniug.* donde post contractum matrimonium mulier à viro discesit, y le puso demanda de nulidad de matrimonio: no prouò su intento la muger, obtuuo el marido; declarò el Juez Eclesiastico ser valido el matrimonio, mandando a la muger, que boluiesse a cohabitar con su marido, y por contumaz la excomulgò. Viēdose apremiada con las censuras, se valio del remedio de eligir estado de Religion, alegando, que no estaua consumado el matrimonio. Consultado el Summo Pontifice respondio, que siendo assi que el matrimonio no estaua consumado, no auia razon alguna para priuar a la muger del derecho que tenia de poder tomar estado de Religion: y assi mandò al Obispo no la apremiasse a boluer con su marido; sino que la absoluiesse de las censuras, dando ella primero caucion bastante de que dentro de dos meses o entraria en Religion, o bolueria a poder de su marido. *Cæterum* (ait Summus Pontifex) *Quia licet à præfato viro desponsata fuit: ad huc tamen* (*sicut asseris*) *ab ipso est incognita: mandamus quatenus si prædictus vir ipsam carnaliter nō cognouerit, & eadē ad Religionē trāsire voluerit; recepta ab ea sufficienti cautione, quod vel ad Religionē transire, vel ad virū suū redire intra duorū mensiū spatiū debeat, ipsā à sentētia, qua tenetur absoluas.* Mayores circunstancias se hallan en la especie deste texto, que que en la de que tratamos, para presumir, que el principal motiuo que esta muger tuuo para eligir el estado de Religion, no fue por vocacion del Espiritu Sancto; sino por odio del marido, pues le puso demanda de nulidad, y siendo vecida, no queria boluer a su poder, aunque a ello le apremiauan por censuras, y sin embargo dellas estaua inobediente: y despues de todo esto porque ofrecio querer ser Religiosa; fue absuelta, y no se le impidio el ingresso de la Religion.

Numer. 20. Siendo esto assi, que razon puede auer en nuestro caso, para querer quitarle a doña Teresa esta libertad, supuesto que antes de passar los dos meses, ofrecio y pidio, que la dexassen entrar en Religion: por ser estado mas perfecto, donde podra

mas

mas bien seruira Dios nuestro Señor, que es su principal desseo: y con este animo y proposito ha estado desde que hizo el dicho pedimiento, como lo tiene declarado con juramento. Y se ha de aduertir, que estãdo como está donzella doña Teresa, y el dicho matrimonio no consumado, puede entrar en Religion quandocunque, aunque ayan passado los dos meses, iuxta commune Doctorum placitum, *in d. cap. ex publicò.* quos referunt & sequuntur Thomas Sanchez, *d. lib. 2. disp. 24. n. 26. 27. & 28.* Gutierrez, *d. c. 54. n. 19.*

Finalmente no obsta lo que de contrario se ponderò en la Sala, diziendo, que en la primera confession que hizo doña Teresa no declarò este animo de querer ser Religiosa: y que por la dicha confession consta, que al principio no tuuo tal intento, antes estaua con voluntad de cõsumar el matrimonio: y que asi por esto, como porque don Iacinto quando copulã intentabat, effudit semẽ iuxta illius vas, està impedida doña Teresa de poder entrar en Religion. Numer. 21.

A q̃ se responde facilmente, que para q̃ qualquiera de los coniuges pueda entrar en Religion antes de consumar el matrimonio, no se requiere, que desde el principio aya tenido este animo: pues antes consta, que tiene termino de dos meses (o el que arbitrare el Iuez) para deliberar de Religionis ingressu, *d. c. ex publico,* vbi ordinarij, & post alios Gutierrez, *d. c. 54. n. 16.* Y que aunque ayan cohabitado mucho tiempo haziendo vida maridable, podrà qualquiera mudar de proposito, y tomar estado de Religion, con talque el matrimonio no estè cõsumado, vt notant communiter Doctores *in d. cap. ex publico,* latè Thomas Sanchez, omninò videndus, *d. lib. 2. disput. 21. per totam.* Gutierr. *d. c. 54. à num. 21. & cap. 120. n. 24.* Y esto se colige con euidencia de los textos que tengo citados, *supra num. 12.* in quibus apertè traditur, que sola la consumacion del matrimonio puede impedir el ingresso de la Religiõ: y el Concilio Tridentino, *d. ses. 24. de matrim. canone* 6. anathematiza a quien negare esta proposicion, ibi: *Si quis dixerit matrimonium ratum, non consummatum per solemnem Religionis professionem alterius coniugum non dirimi: anathema sit.* Y no se puede dezir, que està consumado el matrimonio; aunque los coniuges al principio ayan tenido animo de consumarle, o ayan cohabitado mientras no ha auido copula carnal: quia matrimonij consummatio consistit in carnali commistione, per quam coniuges efficiũtur vna caro, vt constat *ex cap. 2. de conuersi coniug.* ibi: *Dummodo carnalis commixtio non interuenerit inter eos:* & inferius, ibi: *Quia* Numer. 22.

cum non fuissent vna caro simul effecti, satis potest vnus ad Deum transire, & alter in sæculo remanere: Y entonces se dira, que huuo carnal commixtion, y que coniuges effecti sunt vna caro, quando semen viri recipitur intra naturalę vas fœminę, vt tradit Benedictus Papa, *in c. lex Diuinæ constitutionis. 27. q. 2.* & cũ Diuo Thoma, Diuo Bonauentura, Ricardo, & alijs, tam Theologis, quàm Iuris Canonici Doctoribus, latè probant Thomas Sanchez, *d. lib. 2. disp. 21. num. 5.* Gutierrez, *dict. cap. 54. nu. 24.* y estos Autores resueluen por doctrina cierta, y la fundan con razones euidentes, que no basta para consumar el matrimonio, quod sponsus vas fœminæ penetret, sino que pręcisè requiritur, vt intra illud effundat semen. Y assimismo es resolució indubitable (inqua omnes cõueniũt) que matrimoniũ nõ consummatur, nec coniuges efficiuntur vna caro per seminis effusionem extra vas naturale fœminæ, vt tradit Sanchez, *d. disp. 21. num. 1.*

Numer.23. De que se infiere, que pues consta por la declaració de matronas, que doña Teresa está donzella, y que don Jacinto non penetrauit illius vas naturale, es sin duda, que non sunt effecti vna caro, y que el matrimonio no está consumado: Sin que obste dezir, que don Jacinto dum nitebatur carnaliter cognoscere D. Teresam, semen effudit iuxta illius vas: intra quod recipi potuit illud semẽ absque illius penetratione: id que sufficiens esse ad matrimonij consumationem, Thomas Sanchez post alios, *dict. disput. 21. nu. 2.* Quia respõdeo hanc seminis receptionem effussi extra vas (si concederemus esse possibilem) rarò contingere, nisi Dæmonis, aut alicuius artis ministerio: vt tradũt relati à Tho. Sãch. *vbi proximè* quare nec præsumenda est, si vas fœmineum non sit penetratum, maximè in fœmina virgine: quia ad ea, quæ perrarò eueniunt, iura non adaptantur, *l. 3. 4. & 5. ff. de legib.* & quando ex depositione matronarum apparet mulierem esse incorruptam præsumitur matrimonium non esse consummatũ, vt sic possit intrare Religionem; y no se requiere otra prueba aunq aya cohabitado cõ su marido, *dict. cap. pen. de probat.* vbi Ant. de Butrio, *num. 4.* & cæteri *ibidem*, Innocent. *in c. 4. eod. tit.* ibi: *Secundum Canones non est melior probatio.* y teniendo por si la presuncion del derecho, le compete al marido prouar lo contrario.

Numer.24. Ex quibus omnibus euincitur, que don Jacinto no ha prouado despojo alguno, porque no ha prouado tener possessió: y que quando huuiesse sido despojado, no auia de ser restituy

do

do propter damnum irreparabile, quod imminet ex restitutione, assi por la demanda que doña Teresa ha puesto sobre su impotencia; como por auer ofrecido la susodicha querer entrarse en Religion: cuyo proposito no se deue impedir directè vel indirectè: y por consiguiente, que el Gouernador no ha hecho, ni haze fuerça en auerla puesto en deposito, donde estè segura, y sin peligro; ni la haze en retener el dicho deposito, fundado en las doctrinas mas prouables, ciertas y verdaderas. Conq̃ esperamos, que v. m. y estos señores hã de declarar que no haze fuerça. Salua, &c. En este mayor y Real Colegio del Emperador Carlos Quinto mi señor, en onze de Mayo de 1631.

Licenciado don Pedro de Zamora Hurtado.